

INDICE

pag.

Parte Prima

I DERIVATI ATTRAVERSO LE LENTI DEL GIURISTA GLOBALE	1
1.1. Introduzione	1
1.2. Il contesto storico dei contratti derivati	4
1.3. La consulenza tecnica d'ufficio	7
1.4. Il (falso) problema dell'incapacità a testimoniare	8
1.5. Il concorso di colpa del danneggiato	9
1.6. Il conflitto di interessi dell'intermediario	10
1.7. Le asimmetrie informative	12

Parte Seconda

DIRITTO ITALIANO E CONTRATTI DERIVATI	13
2.1. Una prima focalizzazione sui derivati	13
2.1. bis). Le opzioni	16
2.2. La forma e la conclusione del contratto derivato	17
2.3. La “nullità selettiva”	19
2.4. L'oggetto del contratto	21
2.4. bis). L'oggetto del contratto e la trasparenza	22
2.4. ter). Il nesso di causa	23
2.5. La causa nel contratto derivato	24
2.5. bis). L' <i>upfront</i>	27
2.5. ter). L' <i>upfront</i> – i primi aspetti contabili, fiscali e di Vigilanza	31
2.5. quater). L' <i>upfront</i> in ambito concorsuale e tematiche di diritto fallimentare	33
2.6. L'alea razionale	39
2.7. Il valore iniziale del derivato: il prezzo	43
2.8. La giurisprudenza della Cassazione sulla meritevolezza <i>ex art.</i> 1322 c.c.	46

	<i>pag.</i>
2.9. Il contratto derivato quale negozio “collegato”	48
2.10. Cartolarizzazione dei crediti e contratti derivati	51
2.11. La giurisprudenza di merito antecedente la Cassazione a Sezioni Unite del 2020	53
2.12. Un breve sguardo sulla giurisprudenza arbitrale	57
2.13. I “derivati impliciti”	58
2.13. bis). La clausola <i>floor</i> in particolare	63
2.13. ter). La rimessione alle Sezioni Unite e la conseguente decisione	65
2.14. I derivati nel bilancio delle imprese	68
2.15. La normativa speciale per gli enti pubblici	71
2.15. bis). Il Regolamento Consob “intermediari” – Adeguatezza e appropriatezza	78
2.16. La giurisprudenza della Cassazione sui derivati stipulati da enti locali	80
2.16. bis). La successiva sentenza delle Sezioni Unite sull’operatore qualificato	86
2.17. Una prima conclusione (interlocutoria)	89
2.18. La metodologia di <i>pricing</i>	91
2.19. La più recente giurisprudenza di merito dopo le Sezioni Unite	94
2.20. La Cassazione, dopo la pronuncia delle Sezioni Unite del 2020	101
2.21. I vincoli della normativa dell’Unione	103
2.21. bis). La soluzione evoluta che più convince	108
2.22. La possibile <i>way-out</i>	111
2.23. Uno sguardo “quantitativo” e ragionato ai dicta italiani nel corso del 2021 e 2022	112
2.24. L’abrogazione delle Comunicazioni Consob sui prodotti illiquidi/compleksi	113
2.25. Le (eventuali) responsabilità della Consob (ieri, oggi e domani)	114
 <i>Parte Terza</i>	
CONTRATTI DERIVATI, MASTER ISDA E SOSTENIBILITÀ	117
3.1. Focus sulla problematica	118
3.2. Il paragrafo 13 del Master ISDA ed il diritto applicabile	121
3.3. La sentenza delle Sezioni Unite n. 29107 del 18.12.2020	125
3.4. Raccordo conclusivo su contrattualistica ISDA	128
3.5. Derivati e sostenibilità	128
3.6. I derivati e i derivati di credito collegati alla sostenibilità	132
3.7. <i>Emissions Trading</i>	134
3.8. Energie rinnovabili e carburanti rinnovabili e relativi contratti	134
3.9. I derivati collegati a catastrofi ambientali e al tempo	136

	<i>pag.</i>
3.10. La tutela degli <i>stakeholders</i>	137
3.11. Raccordo finale	146

Parte Quarta

IL <i>CASE LAW</i> INGLESE	151
4.1. Premessa	151
4.2. I derivati inglesi in breve	152
4.3. Qualifica dei derivati nel <i>common law</i> inglese	153
4.4. Validità e <i>enforceability</i> dei derivati nel <i>common law</i>	157
4.4.bis) Il “ <i>Phantom of the Past</i> ”: <i>Hazell v Hammersmith</i>	157
4.4.ter) Ulteriori decisioni delle Corti inglesi	157
4.5. Derivati e insolvenze nel <i>common law</i> inglese e scozzese; la spada di Damocle di <i>Lehman Brothers</i>	158
4.5.bis) Derivati quali “ <i>Onerous Acts</i> ”	158
4.5.ter) Derivati e risoluzione (<i>rescission</i>)	160
4.6. Una simulazione del collasso <i>Lehman Brothers</i> in un sistema di <i>civil law</i>	163
4.7. Ulteriori osservazioni	165
4.8. La decisione della <i>Commercial Division</i> della <i>High Court of Justice</i> di Londra del 12 ottobre 2021	166
4.9. La decisione della <i>High Court of Justice</i> di Londra del 14 ottobre 2022	168
4.10. La risposta della <i>Court of Appeal</i> del 2023: derivato con il Comune di Venezia totalmente valido	172

Parte Quinta

CONTRATTI SPECULATIVI E <i>COMMON LAW</i>	177
5.1. Premessa	177
5.2. Le pronunce storiche dei giudici inglesi sui derivati: “ <i>Hazell</i> ”	177
5.3. Lo stato dell’arte dei derivati italiani nel Regno Unito	178
5.4. La controversia sui derivati del Comune di Venezia	180
5.5. L’oggetto del derivato fra Italia e Gran Bretagna	190
5.6. La volontà a stipulare il derivato, anche nel <i>common law</i> inglese	192
5.7. Linee evolutive	199

Parte Sesta

CONCLUSIONI	205
-------------	-----

“Sebbene il libro sia frutto di una riflessione e lavoro congiunti, a fini concorsuali le Parti devono essere così attribuite: Parte Quarta e Parte Quinta sono da attribuire al Professor Pierre de Gioia Carabellese; Parte Prima e Parte Terza al Professor Massimo Lembo. La Parte Seconda va attribuita da 2.1 a 2.12 al Professor Pierre de Gioia Carabellese, mentre da 2.13 a 2.25 al Professor Massimo Lembo”.